

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 01 Σεπτεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 27.07.2020 με ΓΑΚ 1008/28.07.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην Οδό, Οικ. Τετρ., ΒΙ.ΠΕ., όπως νομίμως εκπροσωπείται,

κατά του «.....», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας ατομικής επιχείρησης «.....», που εδρεύει στην, οδόςαρ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 04.08.2020 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθ. 139/θέμα 1ο/15-7-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, το εγκριθέν μ' αυτήν υπ' αριθ. πρωτ. 11681/29-6-2020 πρακτικό (III) της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που κρίθηκαν νόμιμα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας.

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού €1.017,25 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

δέσμευσης με κωδικόκαι το από 27.07.2020 αποδεικτικό πληρωμής της Τράπεζας Πειραιώς).

2. Επειδή, με την με αριθμό πρωτοκόλλουκαι με ΑΔΑΜΔιακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε διαγωνισμός με ανοικτή διαδικασία για την επιλογή προμηθευτή για την σύναψη της σύμβασης με τίτλο «.....» αξίας ποσού Ευρώ 252.271,80 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Η σύμβαση ανατίθεται με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της χαμηλότερης τιμής. Ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ορίσθηκε η 24/06/2019 και ώρα 11.00 π.μ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ με Α/Α Συστήματος

3. Επειδή, στον ως άνω διαγωνισμό έλαβαν μέρος η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και η εταιρεία με την επωνυμία «.....». Την 03.10.2019 εκδόθηκε η με αριθμό 178 από 26.9.2019 απόφαση με θέμα την επικύρωση των με αριθμό I και II πρακτικών αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και την ανάδειξη της εταιρείας με την επωνυμία «.....» ως προσωρινής αναδόχου. Κατά της απόφασης η στην παρούσα παρεμβαίνουσα άσκησε την με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1229/10.10.2019 προσφυγή της κατά των λοιπών συμμετεχόντων επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθμό 1338/19 απόφαση ΑΕΠΠ. Με την 1338/2019 απόφαση έγινε δεκτή η προσφυγή και αποφασίστηκε η ακύρωση της υπ' αριθ. 178/2019 προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής. Κατά της ως άνω απόφασης προσέφυγε η εταιρία με την επωνυμία «.....» επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αριθ. 38/2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης με την οποία απορρίφθηκαν στην ουσία όλες οι αιτιάσεις που προέβαλε. Σε συμμόρφωση προς τα παραπάνω εκδόθηκε η υπ' αριθ. 106β/2020 απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, με την οποία ανακλήθηκε η υπ' αριθ. 178/2019 απόφαση και αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα ως προσωρινή ανάδοχος. Κατόπιν, ακολούθησε η υπ' αριθ. 139/15-7-2020 απόφαση με την οποία αποφασίστηκε η οριστική κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού υπέρ της παρεμβαίνουσας.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 27.07.2020, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης Απόφασης καθώς, από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού, αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, στις 17.07.2020, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ στις 03.07.2020, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 29.07.2020 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αρ. πρωτ. 14445/04.08.2020 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν.

7. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην παρεμβαίνουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 29.07.2020, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 04.08.2020 με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί οριστική ανάδοχος.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα, στρεφόμενη κατά της προσβαλλόμενης απόφασης ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον (ΣΤΕ (Γ' Τμήμα) 328/2011, ΕΑ 213/2011, (Δ' Τμήμα, 7μελές) 2166/2003, (Ε' Τμήμα) 414/2002, Ολομ. 280/1996), καθώς,

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

δραστηριοποιούμενη επιχειρηματικά στον τομέα της προμήθειας Η/Μ εξοπλισμού συμμετείχε στον επίμαχο Διαγωνισμό και πλέον μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης με την οποία κατακυρώθηκε η εκτέλεση του έργου, παρανόμως όπως υποστηρίζει η ίδια, στην εδώ παρεμβαίνουσα ανταγωνίστρια εταιρεία, υφίσταται βλάβη όπως απαιτείται από τις διατάξεις των άρθρων 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 Π.Δ. 39/2017, αφού έχει καταταγεί δεύτερη στην σειρά μειοδοσίας. Επίσης παραδεκτώς ασκείται η υπό κρίση προσφυγή απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας. Τούτο διότι η προσφεύγουσα κατά το προηγούμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, τα οποία στάδια διέπονται από την αρχή της αυτοτέλειας, δεν είχε κάποιο λόγο να προσβάλλει την τότε εκδοθείσα απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Το γεγονός αυτό όμως δεν σημαίνει ότι δεν έχει έννομο συμφέρον να προσβάλλει για πρώτη φορά την απόφαση επόμενου σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας, όπως εν προκειμένω το στάδιο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης εκ μέρους της παρεμβαίνουσας, εφόσον θεωρεί ότι έχουν εμφιλοχωρήσει παρατυπίες σε αυτό το σημείο, οι οποίες μάλιστα δεν ήταν δυνατόν να διαπιστωθούν τυχόν προηγουμένως από την στιγμή που ο διαγωνισμός βρισκόταν σε άλλο στάδιο.

9. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

10. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής της στρέφεται κατά της αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και αναφέρει επί λέξει ότι «εξετάζοντας τα δικαιολογητικά

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

κατακύρωσης της επιχείρησης «.....», διαπιστώσαμε ότι αυτά εμφανίζουν σοβαρές αποκλίσεις από το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, με συνέπεια να καθίσταται εσφαλμένη η ανάδειξή της ως οριστικής αναδόχου και να συντρέχουν βάσιμοι λόγοι αποκλεισμού της από την διαγωνιστική διαδικασία και την μη υπογραφή σύμβασης μ' αυτήν, όπως αμέσως πιο κάτω εκθέτουμε. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος έχει την υποχρέωση να αποδείξει με την κατάθεση των απαραίτητων προς τούτο δικαιολογητικών εγγράφων, τη μη πλήρωση των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3, τόσο κατά το χρόνο της εκ μέρους του υποβολής προσφοράς, όσο και κατά το χρόνο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου. Μεταξύ των συγκεκριμένων λόγων (μη) αποκλεισμού, συγκαταλέγεται και η απόδειξη τήρησης των υποχρεώσεων που σχετίζονται με την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, κύριας και επικουρικής. Προς απόδειξη του εν λόγω κριτηρίου, θεσπίσθηκε η υποχρέωση προσκόμισης πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας από τους αρμόδιους φορείς κύριας και επικουρικής ασφάλισης, στους οποίους υπάγεται ο εκάστοτε υποψήφιος ανάδοχος, ενώ σε περίπτωση αδυναμίας έκδοσης τούτων, ορίστηκε ότι θα πρέπει αυτό να βεβαιώνεται με επίσημη δήλωση εκ μέρους των αρμοδίων αρχών. Όσον αφορά, ειδικότερα, στον κλάδο της επικουρικής ασφάλισης των μηχανικών και εργοληπτών δημοσίων έργων, λεκτέα τα κάτωθι: Με το άρθρο 25 του Ν. 3655/2008 αποφασίστηκε η σύσταση χωριστού Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων» (ΕΤΑΑ). Με τις παρ. 2 και 3 του ανωτέρω άρθρου ορίστηκε, μεταξύ άλλων, ότι: «...2. Το Ενιαίο Ταμείο συγκροτούν τέσσερις (4) κλάδοι: α) κλάδος κύριας ασφάλισης, β) κλάδος επικουρικής ασφάλισης, γ) κλάδος πρόνοιας και δ) κλάδος υγείας.[...]. Ακολούθως, με τις διατάξεις του Ν. 4387/2016, συστάθηκε από 1-1-2017, εκτός από τον Ε.Φ.Κ.Α., νέο, αυτοτελές Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισής και Εφάπαξ Παροχών» (ΕΤΕΑΕΠ), στο οποίο εντάχθηκε (άρθρο 75), μεταξύ άλλων, και ο Κλάδος πρόνοιας του Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (ΕΤΑΑ) - Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων. Πρόσφατα, τέλος, με το άρθρο 1 του Ν. 4670/2020 προβλέφθηκε, από 1-3-2020, η κατάργηση και η ένταξη του ανωτέρω Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία ΕΤΕΑΕΠ σε ένα νέο Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης» (e-ΕΦΚΑ), το οποίο

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

είναι αρμόδιο για το σύνολο των ζητημάτων κοινωνικής ασφάλισης, ανεξαρτήτως του κύριου ή επικουρικού τους χαρακτήρα. Στην υπό κρίση περίπτωση, από την επισκόπηση του φακέλου των δικαιολογητικών κα- τακύρωσης της επιχείρησης «.....», προκύπτει ότι προς απόδειξη της εκ μέρους της συμμόρφωσης προς τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης, η εν λόγω ατομική επιχείρηση κατέθεσε την από 24-6-2020 υπεύθυνη δήλωση του φορέα της κ., με την οποία δήλωσε ότι είναι υπόγρεος καταβολής εισφορών (προδήλως και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς) στον Ενιαίο Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης για τους κλάδους του τέως ΙΚΑ - ΕΤΑΜ και του τέως ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ, καθώς και στο Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (ΕΤΕΑΕΠ). Επιπροσθέτως, προς απόδειξη της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων της όσον αφορά την καταβολή των εκ μέρους της οφειλόμενων εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών, η ατομική επιχείρηση «.....» προσκόμισε τις υπό ημερομηνίες 20-6-2019 και 13-5-2020 βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας του Ενιαίου Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (τέως ΙΚΑ - ΕΤΑΜ), αποδεικνύοντας την μη ύπαρξη ληξιπρόθεσμων εργοδοτικών ασφαλιστικών οφειλών, τόσο κατά το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού, όσο και κατά το χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου. Επιπρόσθετα δε, όσον αφορά την ασφαλιστική ενημερότητα του εν λόγω οικονομικού φορέα ως προς τις ατομικές του εισφορές κύριας ασφάλισης, κατατέθηκαν η υπ' αριθ. πρωτ. 783/14-6-2019 βεβαίωση του (πρώην) ΤΣΜΕΔΕ για το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού, καθώς και τα υπ' αριθ. πρωτ. 64576/9-6-2020, 64655/9-6-2020 και 64636/9-6-2020 αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας του ε-ΕΦΚΑ. β. Παιραιτέρω, όπως ήδη αναφέρθηκε, με τη διάταξη του άρθρου 75 του Ν. 4387/2016, προβλέφθηκε από 1-1-2017 η ένταξη του κλάδου επικουρικής ασφάλισης του ΕΤΑΑ (πρώην ΤΣΜΕΔΕ), στο νέο αυτοτελές Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «ΕΤΕΑΕΠ», το οποίο περιήλθε εφεξής η αρμοδιότητα για την είσπραξη των εισφορών επικουρικής ασφάλισης και τη χορήγηση αντιστοίχων πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας των υπαγόμενων σε αυτό ασφαλισμένων. Εξάλλου, υπό το δεδομένο ότι, έως την 1-3-2020, το ΕΤΕΑΕΠ αποτελούσε αυτοτελές Ν.Π.Δ.Δ., καθίσταται πρόδηλο ότι στην υπό κρίση περίπτωση, αποκλειστικά αρμόδιο για τη χορήγηση αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας αναφορικά με την ύπαρξη οφειλών επικουρικής ασφάλισης κατά το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού, ήταν το ΕΤΕΑΕΠ. Παρά ταύτα η ατομική

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

επιχείρηση «.....» δεν προσκόμισε πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας, από το οποίο να προκύπτει ότι, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, ο κ.είχε εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του προς το ΕΤΕΑΕΠ, όσον αφορά την καταβολή εισφορών επικουρικής ασφάλισης. Την έλλειψη αυτή δεν μπορεί να αναπληρώσει η υποβολή της υπ' αριθ. 783/14-6-2019 βεβαίωσης ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ/ (πρώην) ΤΣΜΕΔΕ, η οποία κατά τη ρητή λεκτική της διατύπωση, βεβαιώνει την εξόφληση των εισφορών στους τομείς Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του ΕΤΑΑ, για τους κλάδους κύριας και επικουρικής ασφάλισης, προνοίας και υγείας μέχρι την 31-12-2016, ενώ για το χρονικό διάστημα από την 1-1-2017 και εφεξής (μέχρι την 30-4-2019) βεβαιώνεται αποκλειστικά και μόνο η καταβολή των οφειλόμενων ασφαλιστικών εισφορών στον ΕΦΚΑ, χωρίς να πιστοποιείται και η καταβολή εισφορών προς το ΕΤΕΑΕΠ. Δοθέντος, λοιπόν, ότι ο κλάδος επικουρικής ασφάλισης των Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων είχε ήδη ενταχθεί στο ΕΤΕΑΕΠ από 1-1-2017, ο οικονομικός φορέας «.....» όφειλε να μεριμνήσει για τη χορήγηση αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας του εν λόγω Ταμείου, αναφορικά με τις εκ μέρους του οφειλόμενες εισφορές κλάδου επικουρικής ασφάλισης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Κατά το μέρος, συνεπώς, που ο εν λόγω οικονομικός φορέας παρέλειψε να προκομίσει βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΤΕΑΕΠ, για το χρονικό διάστημα από 1-1-2017 και μέχρι την ημερομηνία κατάθεσης της προσφοράς του, καθίσταται πρόδηλο ότι πλημμελώς και κατά παράβαση των οικείων διατάξεων της διακήρυξης, απεφάνθη η αναθέτουσα Αρχή υπέρ της πληρότητας των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισε αυτός, προβαίνοντας ακολούθως στην ανάδειξή του ως οριστικού αναδόχου. Εξάλλου, ανεξαρτήτως του ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν προσκόμισε, ομοίως πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας για τις εισφορές επικουρικής ασφάλισή που να καλύπτει το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης όπως προκύπτει από την υπό ημερομηνία 24-6-2020 υπεύθυνη δήλωσή του, με την οποία έχει δηλώσει ότι δεν έχει οφειλές επικουρικής ασφάλισης προς το ΕΤΕΑΕΠ, συνυποβάλλοντας αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής, που αφορά πληρωμή προς το ΕΤΕΑΕΠ για μη προσδιοριζόμενο χρονικό διάστημα, ουδόλως μπορεί να θεωρηθεί ότι οι πιο πάνω ελλείψεις αναπληρώνονται με την προσκόμιση των υπ'αριθ. πρωτ. 64576/9-6-2020, 64655/9-6-2020 και

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

64636/9-6-2020 αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας του e-ΕΦΚΑ, δοθέντος ότι με αυτά βεβαιώνεται αποκλειστικά και μόνο η μη ύπαρξη ληξιπρόθεσμων ασφαλιστικών οφειλών προς τον ΕΦΚΑ κατά το χρόνο υποβολής τους, όχι δε και η ανυπαρξία οφειλών προς το ΕΤΕΑΕΠ, ως προς ό,τι αφορά, ιδίως, το χρόνο υποβολής της προσφοράς του εν λόγω υποψηφίου. Προς επίρρωση, εξάλλου, των ανωτέρω, πρέπει να επισημανθεί ότι, όπως ήδη αναφέραμε πιο πάνω, την ανωτέρω πλημμέλεια των εκ μέρους της εκδοθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ανεπιτυχώς προσπάθησε να θεραπεύσει η επιχείρηση «.....», καταθέτοντας αντί του ελλείποντος πιστοποιητικού ενημερότητας για τις οφειλές επικουρικής ασφάλισης, την υπό ημερομηνία 24-6-2020 υπεύθυνη δήλωση, με την οποία βεβαιώνει την μη ύπαρξη οφειλών επικουρικής ασφάλισης (ΕΤΕΑΕΠ), επισυνάπτοντας κατά τα λεγόμενά της «αντίγραφο εξόφλησης συνδρομών ασφάλισης έως και 30-6-2020», χωρίς όμως να προκύπτει από το εν λόγω αποδεικτικό εξόφλησης (της Τράπεζας) η ακριβής περιγραφή της διενεργηθείσας συναλλαγής, μάλιστα δε, το ακριβές χρονικό διάστημα, το οποίο αφορά το αναγραφόμενο ως καταβληθέν ποσό ασφαλιστικών εισφορών. Εξάλλου, όπως ήδη αναφέρθηκε, με τη διακήρυξη του παρόντος διαγωνισμού ορίσθηκε ότι «2.2.8.2 οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή πιστοποιητικά της παρούσας παρ. ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1...». Καθίσταται, συνεπώς, πρόδηλο ότι σε περίπτωση αδυναμίας έκδοσης οιοδή- ποτε ζητούμενου πιστοποιητικού σύμφωνα με το άρθρο 2.2.8.2 παρ. 1 και παρ. 2 περ. α' και β' της διακήρυξης, αυτό αναπληρώνεται με την προσκόμιση έτερου επισήμου εγγράφου της αρμόδιας δημόσιας Αρχής, δια του οποίου βεβαιούται η αδυναμία έκδοσης του ζητούμενου πιστοποιητικού. Συνεπώς, σε περίπτωση μη προσκόμισης επισήμου εγγράφου της εκάστοτε αρμόδιας Αρχής, δια του οποίου να βεβαιώνεται ρητώς η αδυναμία έκδοσης του ζητούμενου πιστοποιητικού (ή έστω, προσκόμισης του αιτήματος του ενδιαφερομένου για τη χορήγηση τέτοιου εγγράφου), το ελλείπον πιστοποιητικό δεν δύναται να αναπληρωθεί μέσω της κατάθεσης μιας απλής υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, με την οποία δηλώνεται η μη συνδρομή του συγκεκριμένου λόγου αποκλεισμού, παρότι απαιτείται η προσκόμιση σχετικού πιστοποιητικού, χωρίς να προκύπτει αδυναμία εκδόσεώς του. Συνεπώς, κατά το

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

μέρος που η επιχείρηση «.....» παρέλειψε να καταθέσει αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας σχετικά με την ανυπαρξία οφειλής εισφορών επικουρικής ασφάλισης προς το ΕΤΕΑΕΠ, κατά το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού, ή αντιστοίχως επίσημη βεβαίωση του ΕΤΕΑΕΠ περί αδυναμίας έκδοσης τέτοιου είδους πιστοποιητικού, ώστε να είναι δυνατή η αναπλήρωσή του με άλλο έγγραφο, είναι προφανές ότι δεν απέδειξε, κατά τα ζητούμενα από τη διακήρυξη, τη μη ύπαρξη εκ μέρους της οφειλών επικουρικής ασφάλισης, ιδίως κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, με αποτέλεσμα να επιβάλλεται για το λόγο ο αποκλεισμός της από την προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία.»

11. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης και των αντικρούσεων της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας προκύπτουν τα ακόλουθα: Το άρθρο 2.2.8.2 Αποδεικτικά μέσα της Διακήρυξης ορίζει ότι «B.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: β. για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους – μέλους ή χώρας. Ο προσωρινός ανάδοχος προσκομίζει και υπεύθυνη δήλωση αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές. Αναφορικά με τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, διευκρινίζεται ότι γίνονται αποδεκτά εφόσον ισχύουν κατά την ημερομηνία υποβολής τους, άλλως, εφόσον δεν αναφέρουν χρόνο ισχύος, πρέπει να έχουν εκδοθεί έως 3 μήνες πριν από την ημέρα υποβολής τους. Τα πιστοποιητικά της περ. β' της παρ. 2.2.3.4. διευκρινίζεται ότι γίνονται αποδεκτά εφόσον έχουν εκδοθεί έως 3 μήνες πριν από την ημέρα υποβολής τους...». Η παρεμβαίνουσα για την απόδειξη της ασφαλιστικής της ενημερότητας κατέθεσε τα υπ' αριθ. πρωτ. 64576/9-6-2020, 64655/9-6-2020 και 64636/9-6-2020 αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας του e-ΕΦΚΑ από τα οποία προκύπτει ότι δεν υπάρχουν ληξιπρόθεσμες οφειλές από ασφαλιστικές εισφορές έως 09.12.2020. Με τις διατάξεις του Ν. 4387/2016, συστάθηκε από 01.01.2017, Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών» (ΕΤΕΑΕΠ), στο οποίο εντάχθηκε (άρθρο 75), μεταξύ άλλων, και ο Κλάδος προνοίας του Ενιαίου

Αριθμός απόφασης: 1151 /2020

Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (ΕΤΑΑ) – Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων. Όμως, με το άρθρο 1 του Ν. 4670/2020 από 01.03.2020 καταργήθηκε το ως άνω Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία ΕΤΕΑΕΠ και δημιουργήθηκε ένα νέο Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης» (e-ΕΦΚΑ), το οποίο είναι αρμόδιο για το σύνολο των ζητημάτων κοινωνικής ασφάλισης, ανεξαρτήτως του κύριου ή επικουρικού τους χαρακτήρα και κατέστη οιονεί καθολικός διάδοχος του ΕΤΕΑΕΠ. Επομένως, τα ως άνω αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας αφορούν την κύρια και την επικουρική εισφορά και από στιγμή που εκδόθηκαν στις 09.06.2020 συνεπάγεται ότι καταλαμβάνουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Οι τρεις υπεύθυνες δηλώσεις που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα με ημερομηνία 24.06.2020 αφορούσαν το γεγονός ότι δεν ήταν υπόχρεη καταβολής εισφορών επικουρικής ασφάλισης, ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις της και ότι καλύπτει τις απαιτήσεις του άρθρου 41 του ΦΕΚ 84/Α'/13-04-2020. Κατόπιν των ανωτέρω ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

12. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

16. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού €1.017,25 με ηλεκτρονικό κωδικό

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 1 Σεπτεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 21 Σεπτεμβρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΗΛΙΑΣ ΧΑΤΖΗΛΙΑΣ